

Tratado de derecho penal. Tomo IV (5a. ed.)

Autor: Luis Jiménez de Asúa

Editorial Losada /1952

www.librotecnia.cl

| | Pág. |
|-------------------------------|------|
| ADVERTENCIA | 7 |
| ABREVIATURAS MÁS USADAS | 11 |

LIBRO SEGUNDO

EL DELITO

(Continuación)

TITULO II

LOS CARACTERES DEL DELITO

(Continuación)

SECCION TERCERA

LA ANTIJURICIDAD Y SU AUSENCIA

(Continuación)

CAPITULO IX

LA LEGÍTIMA DEFENSA

| | |
|---|----|
| 1280. Introducción | 24 |
| I. <i>Concepto, Historia y reglamentación vigente</i> | 25 |
| 1281. Definición y sistema | 25 |
| 1282. Historia | 26 |
| 1283. Derecho romano | 28 |
| 1284. Derechos germánico y canónico | 30 |
| 1285. Derecho común y posterior | 31 |
| 1286. Los prácticos y los filósofos | 33 |
| 1287. Historia de la legítima defensa en el Derecho español | 35 |
| 1288. Los derechos vigentes | 39 |
| 1289. Los Códigos penales iberoamericanos | 44 |
| 1290. Las fórmulas de los Códigos de España y de la Argentina | 47 |
| II. <i>Fundamento y naturaleza</i> | 55 |
| 1291. Los fundamentos de la legítima defensa | 55 |

| | <i>Pág.</i> |
|--|-------------|
| 1292. Teorías sobre su naturaleza jurídica | 57 |
| 1293. La defensa privada como "excusa", causa de "impunidad" o motivo de "inimputabilidad" | 58 |
| 1294. La defensa necesaria como colisión de intereses | 60 |
| 1295. La legítima defensa como causa de justificación | 61 |
| 1296. La concepción positivista | 68 |
| 1297. El criterio correcto | 71 |
| 1298. La legítima defensa no es subsidiaria | 72 |
| 1299. La índole objetiva de la defensa legítima | 80 |
| 1300. "Legítima defensa subjetiva" y "defensa legítima recíproca" | 81 |
| III. Sujeto activo y pasivo | 92 |
| 1301. Quiénes pueden ejercitar la legítima defensa | 92 |
| 1302. La "legítima defensa del Estado" | 97 |
| 1303. Contra quiénes cabe defensa legítima: ataques de incapaces y de animales | 104 |
| 1304. Defensa contra actos arbitrarios de la autoridad | 114 |
| IV. Extensión y condiciones | 122 |
| 1305. Derechos y bienes que pueden ser defendidos | 122 |
| 1306. Defensa del pudor | 131 |
| 1307. Defensa del honor | 134 |
| 1308. Defensa del llamado honor conyugal | 139 |
| 1309. Defensa de los bienes patrimoniales | 146 |
| 1310. Defensa propia, de parientes y de extraños | 153 |
| 1311. Las condiciones de la legítima defensa | 155 |
| V. La agresión | 160 |
| 1312. Concepto de la agresión y de sus formas | 160 |
| 1313. Voluntad de ataque | 170 |
| 1314. Condiciones de la agresión | 171 |
| 1315. Actualidad o inminencia | 175 |
| 1316. La ilegitimidad | 187 |
| VI. La defensa | 194 |
| 1317. Concepto y formas de la defensa | 194 |
| 1318. Ánimo de defensa | 195 |
| 1319. Pretexto de legítima defensa | 201 |
| 1320. Necesidad | 203 |
| 1321. Proporcionalidad | 214 |
| 1322. Aparatos mecánicos defensivos | 227 |
| VII. La falta de provocación | 232 |
| 1323. Causa de la legítima defensa | 232 |
| 1324. La "provocación suficiente" | 234 |
| 1325. La defensa del provocador | 243 |
| 1326. La solución correcta | 245 |

| | <i>Pág.</i> |
|---|-------------|
| VIII. <i>La defensa del pariente y del extraño</i> | 246 |
| 1327. Condiciones en caso de defensa de parientes | 246 |
| 1328. Condiciones de la defensa de un extraño | 251 |
| IX. <i>Otros problemas de la legítima defensa</i> | 256 |
| 1329. Presunción en caso de ataque a bienes patrimoniales o al domicilio, de día o de noche | 256 |
| 1330. La defensa, la omisión y la culpa | 263 |
| 1331. Lesión de los bienes de tercero | 264 |
| 1332. El exceso. Remisión a otro lugar | 267 |

CAPÍTULO X

EL ESTADO DE NECESIDAD

| | |
|---|-----|
| I. <i>Concepto, Historia y reglamentación vigente</i> | 275 |
| 1333. Definición | 275 |
| 1334. Diferencias entre el estado de necesidad y la legítima defensa | 278 |
| 1335. Historia | 280 |
| 1336. Derecho romano | 283 |
| 1337. Derecho germánico | 284 |
| 1338. Derecho canónico | 285 |
| 1339. Derecho medieval y común | 286 |
| 1340. Los teólogos, los filósofos y los prácticos | 287 |
| 1341. El estado de necesidad en la historia del Derecho español | 288 |
| 1342. Los derechos vigentes | 289 |
| 1343. Los Códigos penales iberoamericanos | 294 |
| 1344. Las fórmulas de los Códigos de España y de la Argentina | 296 |
| II. <i>Fundamento y naturaleza</i> | 302 |
| 1345. El derecho de necesidad | 302 |
| 1346. Las eximentes y excusas nacidas de la necesidad | 304 |
| 1347. Teorías sobre la naturaleza jurídica del estado de necesidad | 307 |
| 1348. La neutralización | 310 |
| 1349. La necesidad como causa de "inimputabilidad", "impunidad", etc. La posición "positivista" | 316 |
| 1350. El estado de necesidad como colisión de intereses | 324 |
| 1351. El estado necesario como causa de justificación | 331 |
| 1352. El estado de necesidad como causa inculpable | 340 |
| 1353. El "estado de necesidad supralegal" | 343 |
| 1354. Los diferentes casos de necesidad: la justificación y la inculpabilidad | 347 |
| 1355. Consecuencias | 349 |
| 1356. La responsabilidad civil y la justificación del necesitado | 350 |

| | <i>Pág.</i> |
|--|-------------|
| III. <i>Extensión de esta justificante</i> | 356 |
| 1357. Derechos y bienes que pueden ser salvaguardados | 356 |
| 1358. Conflicto entre dos vidas humanas. Ejemplos | 360 |
| 1359. El caso de la embriotomía y del aborto necesario | 365 |
| 1360. Solución correcta en el caso de conflicto de dos vidas, ante los Códigos español y argentino | 373 |
| 1361. La intervención de terceros | 375 |
| IV. <i>Condiciones</i> | 379 |
| 1362. Requisitos expresos y tácitos | 379 |
| 1363. Existencia de un peligro actual o inminente | 383 |
| 1364. Ilegitimidad del mal que se trata de evitar | 387 |
| 1365. Falta de provocación | 388 |
| 1366. Ausencia del deber de sacrificio | 393 |
| 1367. Necesidad del acto y condiciones en que se desdobra | 395 |
| 1368. Examen especial de la proporción entre el bien que se salva y el bien que se sacrifica | 398 |
| 1369. El elemento subjetivo | 405 |
| V. <i>Colisión de deberes</i> | 407 |
| 1370. Sus formas | 407 |
| 1371. El interés superior y las supuestas injurias a funcionarios públicos | 409 |
| 1372. La colisión en su aspecto omisivo | 410 |
| 1373. Examen especial del secreto de los profesionales | 413 |
| VI. <i>El hambre como estado de necesidad</i> | 421 |
| 1374. El hambre y el delito | 421 |
| 1375. Antropofagia necesaria y el conflicto entre dos vidas humanas | 425 |
| 1376. El caso de la "Mignonette" | 430 |
| 1377. El "hurto famélico" | 434 |
| 1378. La historia más remota. India, China e Israel | 434 |
| 1379. El derecho romano y el germánico | 436 |
| 1380. El Derecho canónico | 436 |
| 1381. El Derecho medieval, común y posterior | 437 |
| 1382. El antiguo Derecho español | 438 |
| 1383. Casos modernos | 440 |
| 1384. Legislaciones vigentes | 444 |
| 1385. Doctrinas alegadas para justificar el hurto famélico | 451 |
| 1386. Teorías de los teólogos, prácticos y filósofos | 451 |
| 1387. Los antiguos escritores españoles | 455 |
| 1388. Doctrinas modernas. Aplicación de las reglas generales del estado de ne- cesidad | 456 |
| 1389. El problema en España. Jurisprudencia | 459 |
| 1390. La cuestión en la Argentina. El inciso 3º del art. 34 y lo dispuesto en el número 2º del art. 41 del Código penal. Jurisprudencia | 467 |

| | |
|---|-----|
| VII. <i>La necesidad en otros casos especialmente previstos</i> | 477 |
| 1391. Enumeración | 477 |
| 1392. La necesidad y la inviolabilidad del domicilio | 478 |
| 1393. Los Códigos vigentes y la jurisprudencia en este caso | 478 |
| 1394. El estado de necesidad en la muerte de animales | 482 |
| 1395. Otras situaciones | 482 |

CAPITULO XI

OTRAS CAUSAS DE JUSTIFICACION

| | |
|--|-----|
| I. <i>Actos legales, actos facultados y actos debidos</i> | 489 |
| 1396. Un grupo de actos lícitos por ley, derecho o deber | 489 |
| 1397. Historia | 493 |
| 1398. Derecho histórico español | 494 |
| 1399. Legislaciones contemporáneas | 494 |
| 1400. Los textos de España y de la Argentina | 497 |
| 1401. Desenvolvimiento de este grupo de causas justificantes | 499 |
| 1402. Ejecución de la ley o actos ordenados por ella | 501 |
| 1403. Examen de los actos mandados por la autoridad | 505 |
| 1404. Obrar en cumplimiento de un deber | 508 |
| 1405. Actos ejecutados en cumplimiento de un deber resultante de funciones públicas (deberes del servicio) | 509 |
| 1406. Actos ejecutados en cumplimiento de un deber impuesto al individuo | 513 |
| 1407. Ejercicio de un derecho | 517 |
| 1407 bis. El "abuso del derecho" | 524 |
| 1408. Empleo de vías de hecho | 526 |
| 1409. El derecho de retención | 535 |
| 1410. Ejercicio del derecho de dirección, educación y corrección | 537 |
| 1411. Derecho disciplinario | 549 |
| 1412. Ejercicio de una profesión, de un cargo o de un oficio (Derecho profesional) | 553 |
| 1413. La defensa en juicio por el abogado | 556 |
| 1414. Ejercicio de la medicina. Remisión a otro lugar | 561 |
| 1415. El "uso de armas" | 561 |
| 1416. Referencia a los "privilegios" | 570 |
| 1417. Consideraciones críticas sobre la aplicación de estas eximentes en el orden internacional | 571 |
| II. <i>El Consentimiento</i> | 572 |
| 1418. Planteamiento | 573 |
| 1419. Historia | 574 |
| 1420. Legislaciones vigentes | 575 |

| | <i>Pág.</i> |
|--|-------------|
| 1421. Los Códigos de España y de la Argentina | 578 |
| 1422. Clases del consentimiento | 579 |
| 1423. El pensamiento afirmativo alemán | 581 |
| 1424. La moderna posición italiana | 585 |
| 1425. El parecer de los franceses | 588 |
| 1426. Los autores de lengua española | 590 |
| 1427. Teorías sobre la naturaleza del consentimiento | 594 |
| 1428. El consentimiento no es causa de justificación | 595 |
| 1429. Condiciones | 596 |
| 1430. Los casos particulares | 599 |
| 1431. Suicidio | 627 |
| 1432. Homicidio consentido y ayuda al suicidio | 605 |
| 1433. El "derecho a morir" y la Eutanasia | 611 |
| 1434. Las autolesiones y las mutilaciones consentidas. Estudio de lo dispuesto en la legislación española | 621 |
| 1435. Duelo | 627 |
| 1436. Aborto consensual | 630 |
| 1437. Rapto consentido | 631 |
| III. La justificación supralegal | 632 |
| 1438. Fijación de conceptos | 633 |
| 1439. Explicaciones de la justificación supralegal | 633 |
| 1440. El fin reconocido por el Estado | 634 |
| 1441. "Esfera de la libertad" y otras teorías | 635 |
| 1442. La doctrina en Italia | 636 |
| 1443. Los críticos | 637 |
| 1444. Necesidad de la justificación supralegal por conformidad con la norma de cultura | 641 |
| 1445. Algunos ejemplos de justificación finalista o de conformidad con la norma | 644 |
| 1446. Eutanasia y Eugenesia | 646 |
| 1447. Aborto eugénico y económico | 647 |
| IV. Intervención curativa y actividad médica | 652 |
| 1448. Los problemas y el sistema | 654 |
| 1449. Historia y legislaciones vigentes | 654 |
| 1450. El tratamiento médico-quirúrgico | 657 |
| 1451. Teorías para justificarle | 657 |
| 1452. Operaciones necesarias, convenientes y estéticas | 664 |
| 1453. Examen de los injertos, de las transfusiones de sangre y de la inse- minación artificial | 669 |
| 1454. El consentimiento | 674 |
| 1455. El delito de tratamiento médico arbitrario | 677 |
| 1456. Las violencias y restricciones en la intervención curativa | 679 |
| 1457. Responsabilidad médica | 680 |
| 1458. Derecho español y argentino | 683 |

| | <i>Pág.</i> |
|---|-------------|
| 1459. Casos dignos de especial examen | 685 |
| 1460. La huelga de hambre y los médicos | 685 |
| 1461. La cirugía y el tratamiento criminológico | 687 |
| 1462. La anestesia y la sugestión | 688 |
| 1463. El narcoanálisis | 694 |
| 1463 bis. Narcoanálisis clínico, Narcoanálisis judicial, Narcodiagnóstico médico-forense y Narcoanálisis criminal | 711 |
| 1464. La vivisección y las experiencias en seres vivos | 719 |
| <i>V. Violencias y lesiones en los deportes</i> | <i>725</i> |
| 1465. Los juegos deportivos y sus clases | 727 |
| 1466. Historia y legislaciones vigentes | 728 |
| 1467. Algunos casos de muertes en los deportes | 731 |
| 1468. Distinciones penales | 732 |
| 1469. Las justificaciones de las lesiones y violencias deportivas | 733 |
| 1470. El caso del boxeo | 737 |
| 1471. La jurisprudencia extranjera | 739 |
| 1472. La justificación en España y la Argentina | 741 |